**НАЦІОНАЛЬНИЙ АВІАЦІЙНИЙ УНІВЕРСИТЕТ**

**НАВЧАЛЬНО-НАУКОВИЙ ЮРИДИЧНИЙ ІНСТИТУТ**

**Кафедра кримінального права і процесу**

**Методичні рекомендації**

**для підготовки студента**

**до практичних занять**

**з дисципліни**

**«Складання нотаріальних процесуальних документів»**

для студентів 2 курсу

081 «Право»

(шифр та назва напряму (спеціальності) підготовки

  Укладач к.ю.н., доц. І.В. Діордіца

(науковий ступінь, вчене звання, П.І.Б. викладача)

Розглянуто та схвалено

на засіданні кафедри кримінального

права і процесу

Протокол № \_\_\_\_ від «\_\_\_»\_\_\_\_\_20\_\_р.

Завідувач кафедри\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Вступ**

Важливою складовою підготовки у вищих навчальних закладах висококваліфікованих фахівців є практична робота студентів.

 Самостійна робота студентів покликана сприяти досягненню мети, яка поставлена перед навчальною дисципліною, а саме отримання теоретичних знань та практичних навичок у застосуванні положень чинного цивільного законодавства, що регулює питання спадкування як переходу прав та обов’язків від особи яка померла, до його спадкоємців, а також місця та ролі нотаріуса у оформленні та наданні юридичної сили таким відносинам.

 Студент має усвідомити мету дисципліни та ті завдання, які стоять перед ним. Метою навчальної дисципліни є формування у студентів сучасного погляду на права й обов’язки нотаріуса і його ролі у забезпеченні прав спадкоємців на майно, допомога студентам всебічно і глибоко зрозуміти природу і суть нотаріальних процесуальних відносин у сфері спадкування, розвинення у студентів вміння приймати обґрунтовані рішення і підготовка їх до практичної діяльності як кваліфікованих фахівців у галузі спадкового права.

 Завдання для практичної роботи спрямовані на закріплення навчального матеріалу. Їх виконання передбачає засвоєння основного змісту тем дисципліни. Разом з тим, виконання таких завдань потребує творчого підходу з боку студента, вміння самому ставити додаткові питання та давати на них відповіді, оцінювати результати власної роботи та порівнювати їх з іншими, аналізувати типові і нестандартні ситуації.

**МОДУЛЬ 1. СКЛАДАННЯ НОТАРІАЛЬНИХ ПРОЦЕСУАЛЬНИХ ДОКУМЕНТІВ**

**Тема 1.**

**Методичні рекомендації**

Припідготовці до теми, студентам перш за все необхідно визначитись із поняттям спадкування, об’ємом спадкових прав та обов’язків особи, що входять до складу спадщини, часом і місцем відкриття спадщини, а також видами спадкування.

 В залежності від виду спадкування визначається і коло спадкоємців. Так, спадкоємцями за законом можуть бути лише фізичні особи, які є живими на час відкриття спадщини, а також особи, які були зачаті за життя спадкодавця і народжені живими після відкриття спадщини. Коло спадкоємців за заповітом значно ширше. Крім вищезазначених фізичних осіб спадкоємцями за заповітом можуть бути також юридичні особи та інші учасники цивільних відносин (держава Україна, територіальні громади, іноземні держави та інші суб’єкти публічного права).

 Студенти мають розуміти і запам’ятати положення статті 1223 Цивільного кодексу України (далі – ЦК України) згідно якої пріоритет у сучасному спадковому праві надається волі заповідача. Тому право на спадкування мають особи, визначені у заповіті. У спадкоємців за законом виникає право на спадкування лише у разі або відсутності заповіту, або визнання заповіту недійсним, неприйняття або відмови від прийняття спадщини всіма спадкоємцями за заповітом, або не охоплення заповітом усієї спадщини.

 Окремо має бути опрацьовано студентами питання щодо підстав і порядку спадкування комморієнтами. Так, якщо особи, які могли б спадкувати одна після одної (комморієнти) померли однієї протягом однієї доби незалежно від конкретної години смерті (ч. 3 ст. 1220 ЦК України), або померли під час спільної для них небезпеки і точний час їх смерті встановити неможливо (ч. 4 ст. 1220 ЦК України) спадщина відкривається одночасно і окремо щодо кожного з комморієнтів. Це означає, що комморієнти не спадкують один після одного; спадкоємці того з комморієнтів, хто помер останнім не спадкують за правилами спадкової трансмісії; право на спадкування набувають спадкоємці кожного із комморієнтів окремо. Якщо після смерті першого із комморієнтів (осіб, які б могли спадкувати одна після одної) другий із комморієнтів помер наступної доби (незалежно від конкретної години смерті) спадщина відкривається в загальному порядку. Це означає, що другий із комморієнтів, як спадкоємець, набуває право на спадкування після смерті першого з них; якщо він не встиг прийняти спадщини, його спадкоємці спадкують за правилами спадкової трансмісії; якщо другий із комморієнтів вважається таким, що прийняв спадщину, його спадкоємці за законом або за заповітом набувають право на спадкування в загальному порядку.

 Студенти також мають знати і за необхідності, застосовувати у практичній діяльності положення ЦК України щодо осіб, які за наявності певних обставин і підстав, мають або можуть бути усунені від права на спадкування. З аналізу статті 1224 ЦК України можна дійти висновку, що в ній визначаються дві моделі відносин, які пов’язані із позбавленням спадкоємця права на спадкування. Так, частинами 1-4 статті 1224 ЦК України передбачається, що спадкоємці взагалі не мають права на спадкування, а отже немає необхідності позбавляти їх такого права. Це дуже схоже з конструкцією нікчемного правочину, коли, незважаючи на наявність формального моменту (вчинення правочину в належній формі) юридичні наслідки для його учасників та інших осіб не виникають. Так само і при спадкуванні: спадщина відкрилася, однак у випадках, визначених у законі, спадкоємці права на спадкування не набувають. Щодо таких осіб юридичних наслідків взагалі не виникає і рішення суду про позбавлення особи права на спадкування не потрібне.

 Спадкоємці, які не мають права на спадкування, поділяються на дві категорії:

* спадкоємці, які не мають права на спадкування як за законом, так і за

заповітом;

* спадкоємці, які не мають права на спадкування за законом.

З аналізу статті 1224 ЦК України можна дійти висновку, що існують

спадкоємці, які не мають права на спадкування як за законом так і за заповітом. Навіть якщо спадкодавець складе заповіт щодо такої особи в неї право на спадкування не виникає. Частиною 2 статті 1224 ЦК України передбачено, що не мають права на спадкування особи, які умисно перешкоджали спадкодавцеві скласти заповіт, внести до нього зміни або скасувати заповіт і цим сприяли виникненню права на спадкування у них самих чи в інших осіб або сприяли збільшенню їхньої частки у спадщині. Суду достатньо встановити одну з вказаних обставин для того, щоб вважалося, що спадкоємець не має права на спадкування.

 Не мають права на спадкування особи, які умисно позбавили життя спадкодавця чи будь-кого з можливих спадкоємців, або вчинили замах на їхнє життя. Проте, вказані положення закону не застосовуються до особи, яка вчинила такий замах, якщо спадкодавець знаючи про це, все ж призначив її своїм спадкоємцем за заповітом. У часовому вимірі події мають розгортатися таким чином:

 - здійснюється замах на життя спадкодавця або будь-когоз можливих спадкоємців;

 - спадкодавець дізнається про цей факт;

 - спадкодавець складає заповіт щодо особи, яка вчинила такий замах.

З аналізу цієї норми можна зробити висновок, що призначення особи спадкоємцем має здійснюватися після того, як спадкодавець дізнався про злочин і не розрахована на випадки, коли спадкодавцем спочатку складено заповіт, потім він дізнається про скоєний злочин і не змінює заповіт.

 Не мають права на спадкування за законом батьки після дитини, щодо якої вони були позбавлені батьківських прав і їхні права не були поновлені на час відкриття спадщини (ч. 3 ст. 1224 ЦК України). Позбавлення батьків батьківських прав разом з тим не впливає на право дитини бути спадкоємцем після смерті батьків. Статтею 17 Закону України «Про охорону дитинства» передбачено, що кожна дитина, має право на одержання в установленому законом порядкув спадщину майна і грошових коштів батьків, чи одного з них, у разі їх смерті або визнання їх за рішенням суду померлими, незалежно від місця проживання. Дитина, батьки якої позбавлені батьківських прав, не втрачає права на успадкування їх майна.

 Не мають права на спадкування за законом батьки (усиновлювачі) та повнолітні діти (усиновлені), а також інші особи, які ухилялися від виконання обов’язку щодо утримання спадкодавця, якщо ця обставина встановлена судом. Це положення стосується осіб які згідно з нормами Сімейного кодексу України зобов’язані були утримувати спадкодавця. Факт ухилення особи від виконання цього обов’язку встановлюється судом за заявою заінтересованої особи (інших спадкоємців або територіальної громади).

 Частиною 4 статті 1224 ЦК України передбачено, що не мають права на спадкування за законом одна після одної особи, шлюб між якими є недійсним або визнаний таким за рішенням суду. Смерть дружини або чоловіка не є перешкодою для визнання шлюбу недійсним (стаття 43 Сімейного кодексу України).

 Якщо шлюб визнаний недійсним після смерті одного з подружжя, то за другим із подружжя, який його пережив і не знав та не міг знати про перешкоди до реєстрації шлюбу, суд може визнати право на спадкування частки того з подружжя, хто помер, у майні, яке було набуто ними за час шлюбу.

 На відміну від випадків, коли особа не має права на спадкування, закон передбачає випадки, коли особа може бути усунена від права на спадкування. Для цього передбачається лише одна підстава. Так відповідно до частини 5 статті 1224 ЦК України, особа може бути усунена від спадкування за законом, якщо буде встановлено, що вона ухилялася від надання допомоги спадкодавцеві, який через похилий вік, тяжку хворобу або каліцтво був у безпорадному стані. Вимога про усунення спадкоємця від права на спадкування може бути пред’явлена особою, для якої таке усунення породжує пов’язані із спадкуванням права та обов’язки.

 Студентам необхідно мати на увазі, що положення статті 1224 ЦК України поширюються абсолютно на всіх спадкоємців, у тому числі і на тих, хто має право на обов’язкову частку у спадщині, а також на осіб, на користь яких зроблено заповідальний відказ.

**Джерела**: [2]; [3]; [5]; [11]; [14]; [15]; [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Визначити коло осіб які можуть бути закликані до спадкування за

законом.

1. Визначити коло осіб які можуть бути закликані до спадкування за

заповітом.

1. Який вид спадкування є пріоритетним.
2. Перелічити підстави закликання до спадкування спадкоємців за законом.
3. Охарактеризувати підстави та порядок спадкування комморієнтами.
4. Підстави усунення від права на спадкування осіб, ухилялися від надання

допомоги спадкодавцеві.

1. Охарактеризувати підстави та порядок усунення від права на спадкування

осіб, які позбавили життя спадкодавця, або перешкоджали спадкодавцеві скласти заповіт.

1. Межі дії положень статті 1224 ЦК України.

**Тема 2.**

**Методичні рекомендації**

Приступаючи до практичної підготовки з питань даної теми студент повинен знати і належним чином орієнтуватися в нормативно-правових актах, що регулюють поняття заповіту, вимоги до його форми та змісту, а також суб’єктів, що мають право на його укладення, їх права на призначення спадкоємців і визначення обсягу спадщини, в тому числі і питаннях обмеження прав спадкоємців за заповітом. Також студент має орієнтуватися у підставах, які дають можливість визнати заповіт недійсним та умовах, згідно яких заповіт є нікчемним. Студенти повинні визначитися з колом осіб, які мають право посвідчувати заповіти та з умовами, дотримання яких є необхідними для визнання цього правочину дійсним.

 Право на заповіт є узагальнюючим поняттям. Воно складається з окремих прав, що належать спадкодавцю. Зміст заповіту, як віддзеркалення волі заповідача, можуть складати:

* загальні розпорядження заповідача щодо спадщини (розпорядження

заповідача щодо призначення спадкоємців, визначення обсягу спадщини);

* особливі розпорядження заповідача.

 До таких особливих розпоряджень заповідача зокрема належать:

* заповідальний відказ (легат) (ст.ст. 1237-1239 ЦК України);
* покладення на спадкоємця обов’язків немайнового характеру

(ст. 1240 ЦК України);

* визначення умови отримання спадщини (ст.1242 ЦК України);
* під призначення спадкоємця (ст. 1244 ЦК України);
* встановлення сервітуту (ст.1246 ЦК України);
* призначення виконавця заповіту (ст. 1286 ЦК України).

Заповідальний відказ (легат) означає, що заповідач у заповіті покладає на

спадкоємця зобов’язання передати іншій особі (відказоодержувачеві) у власність або за іншим речовим правом майнові права або речі, що входять або не входять до складу спадщини. При заповідальному відказі правовідносини виникають між спадкоємцем, який зобов’язаний передати відказоодержувачу майнове право або річ, що належали спадкодавцеві і відказоодержувачем (легатарієм), який має право вимагати від спадкоємця передачі йому права або речі. За заповідальним відказом майно заповідача може переходити відказоодержувачеві у власність або у користування. При цьому, закон виходить з того, що права відказоодержувача носять особистий характер, тому вони не передаються та не переходять до інших осіб. Крім того заповідальний відказ має певні межі. Права спадкоємця, на якого заповідачем покладено заповідальний відказ, не можуть бути порушені. Тому спадкоємець, на якого заповідачем покладено заповідальний відказ, зобов’язаний виконати його лише у межах реальної вартості майна, яке перейшло до нього, з вирахуванням частки боргів спадкодавця, що припадають на це майно (ч. 3 ст. 1238 ЦК України).

 Крім легату, який завжди передбачає зобов’язання майнового характеру, спадкодавець може покласти на спадкоємців і деякі інші обов’язки. На відміну від заповідального відказу, який має майновий характер, покладання обов’язків немайнового характеру мають назву «заповідального покладання» і можуть мати особистий або суспільний характер. При цьому розпорядження спадкодавця не можуть мати протиправний характер або суперечити моральним засадам суспільства. Детальне врегулювання даного питання передбачене статтею 1240 ЦК України.

 Заповідач може визначити в заповіті певні умови отримання спадкоємцем спадщини. Відповідно до частини 1 статті 1242 ЦК України заповідач може обумовити виникнення права на спадкування умовою, як пов’язаною, так і не пов’язаною з поведінкою спадкоємця. Разом з тим, розпорядження такого роду мають бути зроблені у певних межах і не можуть порушувати особисті права спадкоємців. Тому не буде дійсним заповіт, яким обмежується можливість фізичної особи здійснити право на вибір роду занять, місця проживання, право на свободу пересування тощо. Якщо заповідач хоче в заповіті обумовити право на спадкування із наявністю певної умови, він може це зробити таким чином, щоб не обмежувати особистої свободи спадкоємця.

 Окремим розпорядженням заповідач може підпризначити спадкоємця (ст.1244 ЦК України). Спадкодавець не може заздалегідь передбачити усіх життєвих обставин, що виникнуть після укладення заповіту, але деякі з них він може визначити, зробивши про це спеціальну вказівку в заповіті. Так, заповідач може вказати не тільки основного, але й іншого – підпризначеного спадкоємця. Закон передбачає, що під призначений спадкоємець набуває прав, якщо:

* спадкоємець, зазначений у заповіті, помре до відкриття спадщиниабо не

прийме спадщину або відмовиться від її прийняття або буде усунений від права на спадкування;

* обставини, визначені у заповіті як умови одержання спадщини, будуть

відсутніми.

Таким чином замість основного спадкоємця спадкуватиме під призначений.

При цьому прийняття спадщини є його правом, а не обов’язком потенційного спадкоємця і він може відмовитися від прийняття спадщини. За таких обставин спадкування за заповітом діяти не буде, оскільки не має жодних із визначених спадкодавцем в заповіті осіб, які б виявили бажання прийняти спадщину. Тому в цій частині або повністю (якщо заповідано все майно) будуть застосовуватися правила щодо спадкування за законом. Наприклад, спадкодавець усе своє майно заповідає своєму старшому сину. При цьому він вказує в заповіті, що якщо син помре до відкриття спадщини або з інших підстав спадщину не прийме, то іншим спадкоємцем буде рідна племінниця спадкодавця (дочка його рідного брата). Основний спадкоємець (син заповідача) помер до відкриття спадщини. Після смерті заповідача і відкриття спадщини племінниця (під призначений спадкоємець) відмовилася від прийняття спадщини. У зв’язку з цим спадкування за заповітом не застосовується і право на спадкування набувають спадкоємці за законом (ч. 1 ст. 1223 ЦК України). У зв’язку із смертю сина спадкодавця його син (внук спадкодавця) може спадкувати майно за правом представлення (ст. 1266 ЦК України).

 Своїм розпорядженням заповідач в заповіті може встановити сервітут, відповідно до якого володілець сервітуту набуває право користування чужим майном – майном, яке за заповітом переходить у власність спадкоємця (ст. 403 ЦК України). Сервітут встановлюється виключно щодо нерухомого майна (земельної ділянки, будинку, квартири, садового будинку, гаража, нежитлових приміщень). Встановлений в заповіті сервітут набуває юридичного значення після смерті заповідача та одержання спадщини спадкоємцями і зберігає чинність у разі переходу до інших осіб права власності на майно щодо якого він встановлений. Сервітут не підлягає відчуженню.

 Особливим розпорядженням заповідач може призначити виконавця заповіту – фізичну або юридичну особу, як із числа спадкоємців, так і з тих, які не є спадкоємцями (ст. 1286 ЦК України). Особа може бути призначена виконавцем заповіту лише за її згодою, яка може бути викладена на тексті самого заповіту або додана до нього. Однак дане розпорядження заповідача може бути скасоване рішенням суду за позовом спадкоємців про усунення виконавця заповіту призначено заповідачем, якщо він не може забезпечити виконання волі заповідача.

 Окремими видами заповітів є секретний заповіт та заповіт подружжя.

 Для більш повного і всебічного захисту інтересів заповідача і збереження таємниці заповіту, передбачається можливість складення секретного заповіту, який посвідчується нотаріусом без ознайомлення з його змістом. Самостійний характер такого заповіту обумовлюється процедурою його посвідчення та подальшого оприлюднення. Так особа, яка склала секретний заповіт, подає його у заклеєному конверті нотаріусу. На конверті має бути підпис заповідача. Нотаріус ставить на конверті свій посвідчувальний напис, скріплює печаткою і в присутності заповідача поміщає його в інший конверт і опечатує. Як і звичайний заповіт, секретний заповіт набуває юридичного значення у сукупності з іншими юридичними фактами, зокрема, фактом смерті спадкодавця та відкриття спадщини. Саме тут особливості природи секретного заповіту набувають свого яскравого виразу, оскільки секретний заповіт підлягає прилюдному оголошенню. Згідно із частиною 1 статт1250 ЦК України, одержавши інформацію про відкриття спадщини, нотаріус призначає день оголошення заповіту. Про цей день він повідомляє членів сім’ї та родичів спадкодавця, якщо їхнє місце проживання йому відоме, або робить про це повідомлення в друкованих засобах масової інформації. У визначений день та в присутності заінтересованих осіб та двох свідків, нотаріус відкриває конверт, в якому зберігався заповіт та оголошує його зміст. Для забезпечення прав спадкоємців та запобігання порушення волі спадкодавця, про оголошення заповіту складається протокол, який підписують нотаріус та свідки. У протоколі записується весь зміст заповіту (ч. 3 ст. 1250 ЦК України). Секретний заповіт після його оголошення залишається в матеріалах нотаріальної справи в державній нотаріальній конторі (приватного нотаріуса), у яких зберігався секретний заповіт.

 Заповіт подружжя є новацією цивільного законодавства. З аналізу статті 1243 ЦК України можна зробити висновок, що для чинності заповіту подружжя необхідна совокупність наступних умов:

* належний суб’єктний склад цього правочину (заповіт можуть укладати

лише особи, які перебувають у зареєстрованому шлюбі і укладений заповіт втрачає чинність у разі розірвання шлюбу чи визнання його недійсним);

* належний об’єкт правочину (подружжя може скласти спільний заповіт

щодо майна, яке належить йому лише на праві спільної сумісної власності);

* наявність спільної волі подружжя щодо розпорядження майном (відмова

одного з подружжя від спільного заповіту причиняє припинення дії заповіту в цілому, а не в частці);

Закон передбачає дві основні стадії розвитку подій після укладення подружжям спільного заповіту:

1. помирає один із подружжя:
* визначається його частка у праві спільної сумісної власності (вона

складає ½ частку у праві власності на спільне майно);

* ця частка переходить до другого з подружжя який його пережив;
* щодо цієї частки спадщина не відкривається і спадкоємці права на майно

не набувають.

1. помирає другий із подружжя:
* право на спадкування набувають особи визначені подружжям у заповіті;
* інші спадкоємці не набувають прав щодо майна, визначеного у заповіті

подружжя.

Якщо дружина та чоловік помирають одночасно, наприклад, під час аварії, то спадкоємці, визначені подружжям у заповіті, одразу набувають право на спадкування. За таких обставин частка одного з подружжя до другого не переходить.

 Необхідно зазначити, що в законі усі аспекти заповіту подружжя виписані чітко, в зв’язку з чим виникає немало питань, зокрема щодо питання реєстрації прав на нерухоме майно, що складає предмет заповіту подружжя, порядку накладення заборони відчуження на майно, що є предметом заповіту подружжя. І взагалі, ведення спільного заповіту подружжя як новели законодавства викликає значні сумніви. Важко передбачити усі наслідки, які можуть виникнути у практиці застосування цієї норми. Внаслідок складення спільного заповіту спадкоємці з того подружжя, який помре першим, (в тому числі й ті, які мають право на обов’язкову частку) фактично усуваються від прийняття спадщини. З іншого боку, той з подружжя, хто залишається живим, протягом свого життя не буде мати права відчужувати майно, яке є предметом спільного заповіту, оскільки на нього буде накладено заборону відчуження. При цьому, пряма вказівка закону не дозволяє здійснення відмови від спільного заповіту після смерті першого з подружжя.

 Студентам необхідно мати на увазі, що права спадкоємців за заповітом обмежуються положеннями статті 1241 ЦК України, якою визначається коло осіб, які, незалежно від змісту заповіту, мають право на обов’язкову частку у спадщині, а також визначається розмір цієї частки і можливість лише на підставі рішення суду зменшити цей розмір.

 При вирішенні питання про здійснення спадкових прав осіб, визначених у частині 1 статті 1241 ЦК України (малолітні, неповнолітні, повнолітні непрацездатні діти спадкодавця, непрацездатна вдова (вдівець), непрацездатні батьки) необхідно мати на увазі наступне:

* право на обов’язкову частку виникає у спадкоємця тоді, коли він не

вказаний у заповіті зовсім або йому залишена частка спадщини, менша від належної йому обов’язкової частки;

* право на обов’язкову частку не залежить від згоди інших спадкоємців,

волі спадкодавця, інших обставин;

* право на обов’язкову частку вищезазначені особи набувають за умови,

що їх непрацездатність за віком або станом здоров’я мала місце на час відкриття спадщини.

 Визначення обов’язкової частки здійснюється за наступними правилами.

1. Закриваємо заповіт. Оскільки обов’язкові спадкоємці спадкують

незалежно від змісту заповіту його положення не мають враховуватися при визначенні обов’язкової частки. Зміст заповіту набуватиме значення в подальшому після визначення обов’язкової частки і розподілу майна в натурі.

1. Визначаємо частки у спадщині за правилами спадкування за законом. Для

цього встановлюємо коло спадкоємців за законом, обсяг спадкового майна, частку кожного із спадкоємців за законом. Коло спадкоємців за законом визначається за правилами частини 1 статті 1222 ЦК України. Навіть якщо спадкодавець вказав когось із спадкоємців за законом, (перетворивши) їх на спадкоємців за заповітом, ця обставина не має значення. При визначенні обов’язкової частки у спадщині враховуються усі спадкоємці за законом, які могли б бути закликані до спадкування. При цьому не має значення воля таких спадкоємців щодо реального прийняття спадщини або відмови від неї.

 Особи, які претендують на одержання спадкового майна як обов’язкові спадкоємці, повинні підтвердити наявність необхідних підстав. При видачі свідоцтва про право на спадщину нотаріус вимагає доказів, які підтверджують право таких спадкоємців на одержання обов’язкової частки. Спадкоємцю, який має право на обов’язкову частку у спадщині, нотаріус роз’яснює його право на одержання свідоцтва про право на спадщину за законом на обов’язкову частку. Однак такий спадкоємець може подати заяву про те, що вимоги статті 1241 ЦК України йому роз’яснено і на одержання такого свідоцтва він не претендує, так як його частка у спадщині забезпечена за рахунок іншого спадкового майна. У такому випадку спадкоємець має право одержати свідоцтво про право на спадщину за законом або за заповітом на заповідане йому майно і не одержувати свідоцтво про право на спадщину на обов’язкову частку.

 Необхідно також визначити спадкового майна, що належить спадкодавцеві на день смерті (ст.1218 ЦК України). при визначенні обов’язкової частки враховується усе майно, що входить до спадщини (речі, майнові права та обов’язки спадкодавця). Враховується як заповідане так і не заповідане майно спадкодавця. Частиною 2 статті 1241 ЦК України встановлено, що до обов’язкової частки у спадщині також зараховується вартість речей звичайної домашньої обстановки та вжитку, вартість заповідального відказу, встановленого на користь особи, яка має право на обов’язкову частку у спадщині, а також вартість інших речей та майнових прав, які перейшли до неї як до спадкоємця. До складу спадкового майна входить також право на вклад у банку (фінансовій установі). Згідно зі статтею 1228 ЦК України право на вклад входить до складу спадщини незалежно від способу розпорядження ним. На цій підставі при визначенні обов’язкової частки у спадщині необхідно враховувати і розмір вкладу. Як відомо порядок спадкування вкладів принципово змінився. Згідно із статтею 564 Цивільного кодексу Української РСР порядок розпорядження вкладами на випадок смерті вкладника визначався статутами кредитних установ та відповідними правилами. Тому вклад, щодо якого було зроблено заповідальне розпорядження, не входив до спадкового майна і мав окремий правовий режим. Сьогодні ці правила діють лише у тому випадку, якщо спадщина відкрилася до 1 січня 2004 року і до цієї дати була прийнята хоча б одним спадкоємцем (п. 5 Прикінцевих та перехідних положень ЦК України). Наступним кроком є визначення частки кожного із спадкоємців за законом у спадщині. Згідно із частиною 1 статті 1267 ЦК України части у спадщині кожного із спадкоємців є рівними. Розмір частки залежить від кількості спадкоємців за законом.

1. Серед спадкоємців за законом визначаємо тих, хто має право на

обов’язкову частку у спадщину.

1. Виходячи з положень частини 1 статті 1241 ЦК України від цієї частки,

яка належить за законом обов’язковому спадкоємцю вираховуємо обов’язкову частку у спадщині.

1. Позбавлені спадщини спадкоємці за законом, які не мають права н

 обов’язкову частку у спадщині, лише враховуються при визначенні розміру обов’язкової частки і в подальшому не спадкують.

 Наприклад батько передав усе своє майно сторонній особі. Тим самим позбавивши спадщини непрацездатну дружину та трьох своїх синів: двох повнолітніх та одного неповнолітнього. Як бачимо, право на обов’язкову частку у спадщині має дружина та неповнолітній син. Розраховуємо розмір належної кожному з них частки. Для цього визначаємо частки у спадщині за правилами спадкування за законом:

 а. коло спадкоємців за законом. У нашому випадкуними є дружина та три сини спадкодавця;

 б. обсяг спадкового майна (права та обов’язки спадкодавця);

 в. частку кожного із спадкоємців за законом. У нашому випадку при спадкуванні за законом дружина та кожен із синів мав би право одержати ¼ частку у спадщині.

 За нашим прикладом право на обов’язкову частку у спадщині має непрацездатна дружина та неповнолітній син. Половина від ¼ частки, яку мали б отримати кожен із спадкоємців за законом, складає 1/8 частку у спадщині. Таким чином непрацездатна дружина та неповнолітній син мають одержати обов’язкову частку у спадщині у розмірі 1/8 частки. Інша частка у спадщині (1-1/8-1/8=3/4) перейде до спадкоємця за заповітом. Два повнолітніх сина спадкодавця не отримають спадщини і їх фактично позбавлено права на спадкування.

 Такий порядок визначення розміру обов’язкової частки має місце у тому випадку, коли заповідач передав за заповітом усе належне йому майно.

 Певні питання щодо визначення обов’язкової частки у спадщині виникають у випадку, коли заповідач визначив у заповіті долю не усього майна, а лише його частки, тобто коли існує заповідане майно та не заповідане майно. За таких обставин стосовно заповіданого майна виникає право на спадкування за заповітом, а щодо не заповіданого – право на спадкування за законом. Співвідношення першого та другого видів майна набуває при цьому вирішального значення.

 Для визначення порядку спадкування обов’язкової частки, у разі існування як заповідуваного так і не заповідуваного майна необхідно здійснити кілька кроків:

* визначити розмір обов’язкової частки у спадщині;
* визначити обсяг заповіданого та не заповіданого майна;
* співставити розмір обов’язкової часткиі розмір заповіданого та н

 заповіданого майна;

* по можливості передати обов’язковим спадкоємцям майно, яке

залишилося вільним.

 Закон надає пріоритет волі спадкодавця. Саме він має право визначати долю майна на випадок своєї смерті. Для того, щоб у найбільш повному обсязі виконати бажання спадкодавця, основна увага має бути спрямована на майно, яке залишилося незаповідуваним. Саме з такого майна і має надаватися обов’язковому спадкоємцеві належна йому частка у першу чергу. І лише у разі, коли розмір незаповідуваного спадкодавцем майна є меншим, порівняно із розміром обов’язкової частки у спадщині, інтереси обов’язкового спадкоємця забезпечуються за рахунок і заповідуваного майна.

**Джерела**: [2]; [4]; [5]; [9]; [12]; [14]; [15];[17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Визначити коло осіб які мають право на укладення заповіту.
2. Особливості посвідчення заповіту подружжя.
3. Особи, які мають право посвідчувати заповіт.
4. Які із нижче наведених тверджень є правильними:

а. право на обов’язкову частку у спадщині мають лише непрацездатні

вдова (вдівець) та непрацездатні діти;

б. розмір обов’язкової частки у спадщині складає половину частки, яка

належала кожному із спадкоємців першої черги у разі спадкування за законом;

 в. розмір обов’язкової частки у спадщині може бути збільшений за домовленістю між спадкоємцями;

 г. розмір обов’язкової частки може бути лише зменшений судом;

 є. до обов’язкової частки у спадщині не зараховується вартість заповідального відказу.

**Тема 3.**

**Методичні рекомендації**

Опрацьовуючи дану тему, студентам перш за все необхідно визначитись з колом осіб, які мають право на спадкування за законом, порядком закликання їх до спадкування та розміром їх часток, а також виходячи з положень діючого законодавства вивчити питання підстав та порядку зміни черговості одержання права на спадкування.

 Можливість прийняття спадщини спадкоємцями не в тому порядку, як це визначено законом, передбачено частино 1 статті 1259 ЦК України.

 Порядок зміни черговості одержання права на спадкування:

* добровільний порядок, коли зміна здійснюється за нотаріально

посвідченим договором заінтересованих спадкоємців;

* судовий порядок, коли за рішенням суду фізична особа може одержати

право на спадкування разом із спадкоємцями тієї черги, яка має право на спадкування.

 Спадкоємці можуть визнати право інших осіб, які формально не належать до спадкоємців, які набувають право на спадкування, тобто спадкоємців подальших черг.

 Зміна черговості права на спадкування здійснюється нотаріально посвідченим договором заінтересованих спадкоємців, укладеним після відкриття спадщини.

 Тут діє кілька правил:

* метою договору є зміна черговості одержання права на спадкування

спадкоємцями за законом;

* договір не може порушувати прав спадкоємця, який не бере в ньому

участі, а також спадкоємця, який має право на обов’язкову частку у спадщині;

* договір підлягає нотаріальному посвідченню.

Як відомо, принцип черговості не розповсюджується на спадкоємців за

заповітом. Тому зміна черги може бути «спрямована» лише на особу, яка спадкує за законом. Проте, питання щодо суб’єктного складу договору про зміну черговості одержання права на спадкування не є простим. В частині 1 статті 1259 ЦК України говориться про те, що договір про зміну черговості укладають «заінтересовані спадкоємці». Очевидно, що термін «спадкоємці за законом» та «заінтересовані спадкоємці» не співпадають. Зокрема, не можна відкидати можливості того, що у договорі про зміну черговості спадкування можуть брати участь і спадкоємці за заповітом.

 Окрім спадкоємців за законом або за заповітом стороною в договорі про зміну черговості мають визнаватися спадкоємці за законом, які не закликаються до спадщини, у зв’язку з існуванням спадкоємців попередньої черги. Таких осіб умовно можна назвати «потенційними» спадкоємцями, зокрема, тому, що у разі відмови та з інших підстав спадкоємців, які закликаються до спадкування, особи які були лише потенційними спадкоємцями фактично «перетворюються» на реальних спадкоємців і можуть успадковувати майно на загальних підставах. По суті, договір про зміну черговості укладається саме в інтересах потенційних спадкоємців, оскільки саме вони претендують на спадщину разом з особами, які закликаються до спадкування.

 Необхідно зазначити, що юридично визначений термін «зміна черговості» одержання права на спадкування є нечітко визначеним, хоча ідеального терміну в даному випадку підібрати важко. В повному розумінні цього словосполучення зміна черговості означала б, що сторони змінюють свої черги, тобто один із спадкоємців змінює іншого, а той у свою чергу займає його місце. Для прикладу, договір укладають спадкоємець першої та спадкоємець другої черги. Внаслідок зміни спадкоємець другої черги «переходить» у першу чергу, а спадкоємець першої черги займає його місце у другій черзі. Проте, це неможливо, оскільки означало б, що спадкоємець першої черги вже не буде спадкувати (друга черга спадкоємців не спадкує при наявності спадкоємців першої черги). Така зміна черговості по суті означала б відмову спадкоємця першої черги від прийняття спадщини. Однак для відмови діють спеціальні правила (ч. 2 ст. 1274 ЦК України). Тому зміна черговості це ситуація, коли спадкоємці, які мають право на спадкування, по суті бажають лише «поділитися» частиною спадкового майна. Вони «підтягують» до своєї черги спадкоємців подальшої черги.

 Для укладення договору про зміну черговості обов’язково потрібна згода «потенційного» спадкоємця, оскільки він може і не висловити свого бажання на одержання спадкового майна.

 Отже, заінтересовані спадкоємці, які укладають договір про зміну черговості одержання права на спадкування, це три категорії осіб, а саме:

* спадкоємці за законом;
* спадкоємці за заповітом;
* «потенційні» спадкоємці (особи, які є спадкоємцями за законом, проте не

закликаються до спадкування у зв’язку з наявністю спадкоємців попередніх черг).

 При визначенні суб’єктного складу договору про зміну черговості виникає питання про те, чи можуть його укладати неповнолітні особи або представники малолітніх та недієздатних осіб. Ці особи можуть відмовитися від прийняття спадщини (ст. 1273 ЦК України). Проте, доля договору про зміну черговості спадкування в цьому аспекті не визначена. Доводиться припускати, що тут діють загальні правила укладення правочинів, встановлені в статтях 32, 71 ЦК України, статті 177 Сімейного кодексу України, статті 17 Закону України «Про охорону дитинства».

 В частині 1 ст. 1259 ЦК України встановлені певні застереження. Договір про зміну черговості одержання права на спадкування не може порушити прав:

* спадкоємця, який не бере в ньому участі;
* спадкоємця, який має право на обов’язкову частку у спадщині.

Може так статися, що договір про зміну черговості спадкування буде укладатися не усіма, а лише кількома спадкоємцями. Загальною вимогою законодавства є те, що такий договір не може порушувати права тих спадкоємців, які не брали в ньому участі. Така вимога є цілком виправданою і справедливою. Договір про зміну черговості, очевидно буде мати за мету включення до кола спадкоємців осіб, які є спадкоємцями подальших черг. Це призведе до збільшення кількості спадкоємців, які набувають право на спадкування, і відповідного зменшення частки кожного з них. Такі наслідки не можуть виникати для осіб, які не брали участі у договорі про зміну черговості одержання права на спадкування, оскільки будуть означати порушення їх майнових прав.

 Наприклад, право на спадкування за законом як спадкоємці першої черги

мають чотири особи – батьки спадкодавця та дві його дочки. Батьки хочуть укласти договір, за яким право на спадкування одержать також баба та дід спадкодавця з боку матері (спадкоємці другої черги). Для цього частки, які належать батькам (по ¼), будуть зменшені до 1/8. В цьому договорі брали участь лише два із чотирьох спадкоємців за законом. Права спадкоємців, які не брали в договорі участі не можуть бути ним порушені, а їх частки, відповідно зменшено. Внаслідок цього спадкування буде здійснюватися таким чином: дочки спадкодавця, які не брали участі в договорі, одержать по 1/4**,** кожен з батьків спадкодавця, а також його дід і баба – по 1/8 частці у спадщині.

 Договір про зміну черговості не може також порушувати права

спадкоємця, який має право на обов’язкову частку. Як зазначалося, внаслідок укладення договору про зміну черговості кількість спадкоємців, які одержать право на спадкування, скоріш за все збільшиться у зв’язку з тим, що спадкування будуть залучені спадкоємці подальших черг. Це буде впливати на розмір спадкових часток спадкоємців у бік їх зменшення. Оскільки зменшення часток може стосуватися виключно сторін договору (а не осіб, які не брали участі в договорі), очевидно, що вимога закону про забезпечення прав спадкоємця, який має право на обов’язкову частку у спадщині, стосується випадків участі у договорі самого обов’язкового спадкоємця. Очевидно, йдеться про те, що спадкоємець, який має право на обов’язкову частку у спадщині, не може обмежити договором про зміну черговості свої права настільки, щоб частка, яка йому припадала після укладення такого договору, була б меншою, ніж обов’язкова частка, яку він має право отримати згідно з законом. Як в наведеному вище прикладі, батьки спадкодавця хочуть залучити до спадщини діда та бабу спадкодавця, однак самі батьки є непрацездатними. Треба визначити розмір обов’язкової частки, яка належить кожному з них і при укладенні договору про зміну черговості одержання права на спадкування враховувати, що розмір часток батьків за договором не може бути меншим, ніж належна їм за законом обов’язкова частка у спадщині. За нашим прикладом обов’язкова частка кожного із батьків складатиме 1/8 (1/2 від ¼). За договором кожен із батьків одержить 1/8 частки. Таким чином права обов’язкових спадкоємців не порушені.

 Договір про зміну черговості спричиняє важливі правові наслідки. Тому

існують певні часові межі для його укладення. В частині 1 статті 1259 ЦК України сказано, що такий договір укладається лише після відкриття спадщини. Це правильно. До смерті спадкодавця права на спадкування у потенційних спадкоємців ще не існує, тому вони не можуть вирішувати питання щодо порядку спадкування. Крім того потенційні спадкоємці до відкриття спадщини можуть мати наміри в подальшому укласти договір про зміну черговості, а після відкриття спадщини, змінити свої наміри. Укладення договору про зміну черговості при спадкуванні за життя спадкодавця порушувало б усі етичні норми.

 Хоча закон не визначає кінцевого моменту укладення договору про зміну

черговості можна припустити, що він має обмежуватися загальним строком для прийняття спадщини (ст. 1270 ЦК України).

 Якщо між спадкоємцями немає згоди, зміна черговості спадкування може

здійснюватися і в судовому порядку. Згідно із частиною 2 статті 1259 ЦК України фізична особа, яка є спадкоємцем за законом наступних черг, може за рішенням суду одержати право на спадкування разом із спадкоємцями тієї черги, яка має право на спадкування разом із спадкоємцями тієї черги, яка має право на спадкування за умови, що вона:

* протягом тривалого часу опікувалася, матеріально забезпечувала,

надавала іншу допомогу спадкодавцеві;

* спадкодавець через похилий вік, тяжку хворобу або каліцтво був у

безпорадному стані.

 В цілому зміна черговості в судовому порядку має розглядатися як

виключення із загального правила. Закон встановлює, що така зміна можлива лише за наявності двох умов – об’єктивної та суб’єктивної. Об’єктивною умовою є те, що спадкодавцю надавалася матеріальна або інша допомога з боку спадкоємця; суб’єктивною – безпорадний стан самого спадкодавця. Лише сукупність двох умов може слугувати підставою для надання судом права на спадкування спадкоємцями наступних черг. Просте проживання із спадкодавцем протягом певного часу і відповідна взаємна турбота осіб, які проживають разом не може слугувати підставою для зміни черговості спадкування. Останнє можливе лише при наявності вказаних об’єктивних та суб’єктивних підстав у повному обсязі.

 Як свідчать матеріали судової практики, суди визнають право на

спадкування за особами, які проживали зі спадкодавцем однією сім’єю не менш як п’ять років до часу відкриття спадщини. Згідно із статтею 1264 ЦК України такі особи є спадкоємцями четвертої черги спадкоємців за законом. Зазвичай, до спадкоємців такої віддаленої черги справа не доходить, оскільки право на спадкування одержують спадкоємці попередніх черг. Разом з тим фактична дружина (чоловік), це зазвичай найближчі до спадкодавця люди, які опікуються спадкодавцем до його останнього часу. Виходячи із принципу справедливості, суди і надають таким особам право на спадкування разом із спадкоємцями тієї черги, яка заклякається до спадкування, у першу чергу – дітьми спадкодавця або його батьками. При цьому необхідно враховувати, що факт спільного проживання із спадкодавцем сам по собі не є достатньою підставою для зміни черговості. Тому в рішенні суду має бути визначено, як само і протягом якого часу надавалася спадкодавцеві опіка та допомога з боку спадкоємця, чи перебував спадкодавець у безпорадному стані і що є підставою виникнення такого стану спадкодавця.

 Щодо можливості зміни черговості одержання права на спадкування

потрібно відзначити ще один момент про наступне. Згідно із частиною 2 статті 1235 ЦК України заповідач може без зазначення на те причин позбавити права на спадкування будь-кого з числа спадкоємців за законом. У цьому разі ця особа не може одержати право на спадкування. Воля заповідача має пріоритетне значення і її не можна ігнорувати за виключенням випадків, передбачених законом (при захисті прав обов’язкових спадкоємців). Щодо питання про зміну черговості одержання права на спадкування можна вважати, що не може спадкувати в порядку зміни черговості спадкоємець за законом, якщо спадкодавець прямо в заповіті усунув його від спадщини. Наприклад, спадкодавець вказав у заповіті, що він позбавляє права на спадкування свою рідну тітку (спадкоємицю третьої черги). Усе майно в порядку спадкування за законом спадкують дві рідні сестри спадкодавця (спадкоємиці другої черги). На відміну від спадкодавця його сестри мають з тіткою гарні стосунки і вважають несправедливим усунення її від спадщини. З точки зору можливості зміни черговості спадкування шляхом укладення відповідного договору, сестри могли б укласти договір, за яким їх рідна тітка змінила свою чергу і спадкувала разом із сестрами – спадкоємця другої черги. Проте, можна вважати, що такий договір не може бути укладений. Спадкоємці своїм договором про зміну черговості не можуть змінити волю заповідача.

**Джерела**: [2]; [3]; [5]; [7]; [10]; [12]; [14].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Черги спадкоємців за законом та порядок закликання їх до спадкування.
2. Коло спадкоємців які мають право спадкувати за правом представлення.
3. Часові рамки укладення договору про зміну черговості одержання права

на спадкування.

1. Суб’єктний склад цього договору.
2. Чиї права на спадкування не повинен порушувати договір про зміну

черговості одержання права на спадкування.

**Тема 4.**

**Методичні рекомендації**

Вивчаючи дану тему студенти отримають знання з питань порядку реалізації спадкоємцями свого права на прийняття спадщини і, як наслідок, отримання спадкового майна.

 Спадкові правовідносини потребують свого чіткого визначення. Оскільки вони не можуть тривати безкінечно, закон встановлює строк протягом якого спадкоємці мають виразити свою волю на прийняття спадщини або на відмову від її прийняття. Статтею 1270 ЦК України встановлюються два строків для прийняття спадщини:

* загальний, який встановлюється у шість місяців;
* спеціальний, який визначається у три місяці.

За своєю правовою природою строки для прийняття спадщини можуть

визначатися як строки:

* здійснення цивільних прав (строки, протягом яких особа може

реалізувати належне їй право на прийняття спадщини);

* абсолютно визначені (строки, які передбачають точний період часу,

протягом якого може реалізувати належне їй право на спадщину і зі спливом якого пов’язуються відповідні юридичні наслідки);

* імперативні (строки, які точно визначені законом і не підлягають зміні за

домовленістю сторін);

* законні (строки, зафіксовані в законі – ЦК України).

В процесі реалізації прав та інтересів спадкоємців, інших заінтересованих

осіб важливе значення має правильне встановлення початку та закінчення строку для прийняття спадщини. Визначення строку прийняття спадщини здійснюється за загальними правилами визначення строків у цивільному праві. Згідно зі статтею 253 ЦК України перебіг строку починається з наступного дня після відповідної календарної дати або настання події, з якою пов’язано його початок. Частиною 1 статті 1270 ЦК України встановлено, що загальний строк у шість місяців починається з часу відкриття спадщини. Згідно частини 2 статті 1220 ЦК України часом відкриття спадщини є день смерті особи або день, з якого вона оголошується померлою. Смерть особи є подією з якою пов'язаний строк для відкриття спадщини. Відповідно рахування строку для відкриття спадщини починається з дня, наступного після дня смерті спадкодавця. Якщо, наприклад, особа померла 10 квітня 2012 року, то перебіг строку для прийняття спадщини починається з 11 квітня 2012 року.

 Відповідно до загальних правил визначається і порядок припинення строку для прийняття спадщини. Згідно з частиною 3 статті 254 ЦК України строк, що визначений місяцями, спливає у відповідне число останнього місяця строку. Оскільки перебіг строку починається з наступного після відповідної події дня, то математично перша і остання цифри збігаються, що значно спрощує рахування. Наприклад, якщо особа померла 5 серпня 2013 року, то останнім днем строку прийняття спадщини буде 5 лютого 2014 року. Проте, це правило не є абсолютним, з нього існує виключення. Так, якщо закінчення строку, визначеного місяцем, припадає на такий місяць, у якому не має відповідного числа, строк спливає в останній день цього місяця. Наприклад, якщо особа померла 31 березня 2013 року, то строк для прийняття спадщини закінчується 30 вересня 2013 року.

 Частиною 2 статті 1270 ЦК України встановлені спеціальні правила щодо визначення скорочених строків прийняття спадщини. Якщо виникнення у особи права на спадкування залежить від неприйняття спадщини або відмови від її прийняття іншими спадкоємцями. Строк для прийняття нею спадщини зменшується. Він встановлюється у три місяці з моменту не прийняття іншими спадкоємцями спадщини або відмови від її прийняття. Якщо строк, що залишився, менший як три місяці, він продовжується до трьох місяців.

 Таким чином закон передбачає, що:

* існують спадкоємці, які набувають право на спадкування лише у випадку

неприйняття спадщини або відмови від її прийняття іншими спадкоємцями (умовно кажучи, «вторинні» спадкоємці);

* ці спадкоємці можуть прийняти спадщину протягом трьох місяців;
* цей строк починає спливатиз моменту неприйняття спадщини іншими

«первинними» спадкоємцями або відмови від її прийняття.

У вищевказаній статті закріплюються одинакові наслідки якщо до відмови від спадщини, так і щодо її неприйняття «первинними» спадкоємцями. Яку першому, так і у другому випадку право на спадкування набувають «вторинні» спадкоємці.

 Як вбачається з положень чинного законодавства, неприйняття спадщини можливе лише щодо неповнолітніх, дієздатних спадкоємців, які не проживали разом із спадкодавцем. Такі спадкоємці є «первинними» і мають шестимісячний строк для прийняття спадщини, а отже про неприйняття ними спадщини можна говорити лише після спливу цього строку. Таким чином «вторинні» спадкоємці набуватимуть право на спадкування одразу після спливу шестимісячного строку і для них встановлено скорочений строк прийняття спадщини в три місяці. Можна дійти висновку, що у випадку неприйняття спадщини «первинними» спадкоємцями, загальний строк з моменту відкриття спадщини до спливу строку на її прийняття «вторинними» спадкоємцями становитиме дев’ять місяців. Наприклад, особа померла 10 січня 2012 року. Останнім днем прийняття спадщини є 10 липня 2012 року. Якщо дружина спадкодавця не прийняла спадщини протягом шести місяців, то у рідного брата спадкодавця (друга черга спадкоємців) право на прийняття спадщини виникає з 11 липня 2012 року і триває 11 жовтня 2012 року.

 Питання дещо ускладнюється у випадку, коли має місце відмова від прийняття спадщини. Як зазначалося, відмова від прийняття спадщини передбачається для таких спадкоємців, як малолітні, неповнолітні, недієздатні особи, а також особи, дієздатність яких обмежена. Для відмови від спадщини вони (їх представники) повинні подати до нотаріальної контори заяву про відмову. Як це впливає на строки прийняття спадщини «вторинними» спадкоємцями, можна побачити на такому прикладі. Виходячи з частини 2 статті 1270 ЦК України «вторинні» спадкоємці набувають право на прийняття спадщини з дня, наступного після дня подання «первинним» спадкоємцем заяви про відмову від прийняття спадщини. При цьому «вторинні» спадкоємці можуть прийняти спадщину протягом трьох місяців. Отже, якщо спадкоємець першої черги подав заяву про відмову від прийняття спадщини 22 вересня 2010 року, то спадкоємець другої черги набуває право на спадкування з наступного дня, тобто із 23 вересня 2010 року.

 Вказані правила не є чіткими і спричиняють можливість їх подвійного тлумачення. Причому основні проблеми виникають щодо прав та інтересів саме «вторинних» спадкоємців.

 Таке рахування тримісячного строку для прийняття спадщини «вторинними» спадкоємцями від дня відмови «первинного» спадкоємця не є остаточним. В силу частини 6 статті 1273 ЦК України відмова від прийняття спадщини може бути відкликана протягом строку, встановленого для її прийняття. Виникає парадоксальна ситуація. «Первинний» спадкоємець подав до нотаріальної контори заяву про відмову від прийняття спадщини і при цьому він зберігає право на відмову від своєї ж відмови протягом усього строку, що залишився йому для прийняття спадщини. За таких обставин право «вторинного»спадкоємця на прийняття спадщини має суто умовний характер, оскільки він зв’язаний правом «первинного» спадкоємця змінити свою думку. В коментованій статті сказано, що «вторинний» спадкоємець набуває право на спадкування з моменту відмови «первинного» спадкоємця. Проте, що є таким моментом день подання заяви про відмову, чи день, коли сплив строк для можливого відкликання такої відмови «первинним» спадкоємцем?

 Оскільки «первинний» спадкоємець може у будь який час до спливу шестимісячного строку відкликати свою відмову, в повному розумінні право «вторинного» спадкоємця виникає саме після спливу цього шестимісячного строку. Таким чином навіть і при відмові (поданні заяви) треба чекати спливу шестимісячного строку, оскільки протягом цього строку «первинний» спадкоємець може змінити свою думку. Якщо нотаріус і запросить «вторинного» спадкоємця до нотаріальної контори з пропозицією написати заяву про прийняття спадщини, він має пояснити, що «належне» йому право на спадкування не є остаточним до моменту спливу строку для прийняття спадщини «первинним» спадкоємцем, оскільки останній може відкликати подану ним раніше заяву про відмову від спадщини.

 Треба зазначити, що надане спадкоємцям право відкликати заяву про відмову від прийняття спадщини, на перший погляд, розширює права спадкоємців. Разом з тим воно створює непереборні складнощі в процесі визначення прав «вторинних» спадкоємців щодо прийняття спадщини та строків їхнього «просування» до спадщини. Якщо ж врахувати, що за новим ЦК України існує не дві, а п’ять черг спадкоємців, то можна говорити не лише про «вторинних», а й про «тритинних» та інших видів спадкоємців. Внаслідок цього строки остаточного вирішення питання щодо прийняття спадщини можуть тривати багато місяця.

 Закріплений в статті 1270 ЦК України порядок рахування строків для прийняття спадщини вбачається вразливим. Вирішенням питання, по-перше, було б виключення частити 6 статті 1273 із ЦК України і встановлення єдиного правила щодо незворотності відмови від прийняття спадщини. Тоді відмова означала б саме відмову, а не можливу відмову і надавала б реальне право «вторинним» та іншим спадкоємцям реалізувати свої спадкові права. По-друге, необхідно подовжити строк для прийняття спадщини «вторинними» спадкоємцями до загального шестимісячного строку прийняття спадщини у тому випадку, коли їхнє право на спадкування виникає «всередині» цього шести місячного строку. І лише тоді, строк, що залишився, є менш ніж три місяці, він може обмежуватися цими трьома місяцями. По-третє, необхідно встановити, що додатковий тримісячний строк для прийняття спадщини має застосовуватися до усіх спадкоємців подальших черг одночасно. Це надасть можливість не чекати поступового розгортання подій, коли лише після спливу одного тримісячного строку починається сплив наступного.

 Відповідно до статті 1272 ЦК України визначено наслідки пропущення строку для прийняття спадщини, зокрема, якщо спадкоємець протягом строку, встановленого статтею 1270 ЦК України, не подав заяву про прийняття спадщини, він вважається таким, що не прийняв. За письмовою згодою спадкоємців, які прийняли спадщину спадкоємець, який пропустив строк для прийняття спадщини, може подати заяву про прийняття спадщини нотаріусу за місцем відкриття спадщини. За позовом спадкоємця, який пропустив строк для прийняття спадщини з поважної причини, суд може визначити йому додатковий строк, достатній для подання ним заяви про прийняття спадщини.

 Таким чином, позов про визначення додаткового строку для подання заяви про прийняття спадщини подається:

* у разі відсутності письмової згоди усіх спадкоємців, які прийняли

спадщину на подання спадкоємцем, який пропустив встановлений законом строк, заяви про прийняття спадщини до нотаріальної контори;

* у разі пропуску шестимісячного строку подання заяви про прийняття

спадщини нотаріусу та відсутності інших спадкоємців, які прийняли спадщину і могли б дати письмову згоду на подання цієї заяви.

 На підставі рішення суду про визначення додаткового строку для прийняття спадщини спадкоємець повинен у визначений судом строк звернутися до нотаріуса та подати відповідну заяву, після чого він буде вважатися таким, що прийняв спадщину.

 Слід звернути також заяву на роз’яснення Пленуму Верховного Суду України, відповідно до якого повторне визначення судом додаткового строку для подання заяви про прийняття спадщини одним і тим же спадкоємцем законодавством не передбачено.

**Джерела**: [2]; [4]; [5]; [12]; [14]; [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Правові наслідки не подання заяви про прийняття спадщини в

установлений законом строк.

1. Початок перебігу строку на прийняття спадщини.
2. Підстави звернення до суду для визначення додаткового строку,

достатнього для подання заяви про прийняття спадщини.

1. Спадкова трансмісія.
2. Правові наслідки визнання спадщини відумерлою.

**Тема 5.**

**Методичні рекомендації**

При опрацюванні питань теми, студент повинен знати та орієнтуватися в питаннях щодо підстав та умов вчинення такої нотаріальної дії, а також процесуальному порядку її вчинення. Студент повинен розуміти практичне значення проведення таких дій нотаріусом і його правові наслідки.

 Вжиття заходів щодо охорони спадкового майна здійснюється нотаріусом шляхом проведення опису спадкового майна, що проводиться за участю заінтересованих осіб (за бажанням) і не менше ніж двох свідків, а також з обов’язковою присутністю виконавця заповіту (якщо такого призначено). Необхідно мати на увазі, що вчинення такої нотаріальної дії може мати місце лише до прийняття спадщини спадкоємцями або у разі їх відсутності.

 За результатами проведення опису спадкового майна складається акт опису, у якому мають бути зазначені:

* дата та час складання акта опису, а також прізвище, ім’я, по батькові

нотаріуса, який проводить опис;

* найменування державної нотаріальної контори або нотаріального округу,

в якому зареєстрований приватний нотаріус;

* дата одержання заяви про вжиття заходів щодо охорони спадкового

майна (повідомлення про орієнтовний склад спадкового майна) або доручення нотаріуса, яким заведено спадкову справу, про вжиття заходів щодо охорони спадкового майна прізвище, ім’я, по батькові, адреса, а в необхідних випадках – місце роботи та посади осіб, які беруть участь в описі;

* прізвище, ім’я, по батькові спадкодавця, дата його смерті, місце

відкриття спадщини та місцезнаходження спадкового майна;

* відомості про спадкоємців;
* відомості про те, чи було опечатано приміщення до прибуття нотаріуса і

ким, стан пломб та печаток, якщо приміщення опечатано;

* опис спадкового майна з детальною характеристикою кожної речі окремо

(колір, вага, номінал, розмір, сорт, марка рік випуску, а для іноземної валюти – купюра, її номінал, вартість за курсом Національного банку України тощо) та визначення її вартості з урахуванням відсотка зносу.

 У разі незгоди з оцінкою спадкоємці вправі запросити спеціаліста-експерта або оцінювача. Оплата праці спеціалістів (експертів, оцінювачів) здійснюється спадкоємцями.

 На кожній сторінці акта опису підводиться підсумок кількості речей (предметів) та їх вартості, а після закінчення опису – загальний підсумок кількості речей (предметів) і їх вартості. До акта опису включається все майно, яке є в будинку (квартирі) померлого.

 Заяви сусідів та інших осіб про належність їм окремих речей заносяться до акта опису, а заінтересованим особам роз’яснюється порядок звернення до суду з позовом про виключення цього майна з акта опису.

 У разі одержання нотаріусом рішення суду про виключення майна з акта опису спадкового майна на цьому акті робиться спеціальний напис, у якому зазначаються реквізити цього рішення, на підставі якого майно вилучено з акта опису, перелік вилучених предметів. Напис скріплюється підписом та печаткою нотаріуса, а копія рішення суду додається до матеріалів спадкової справи.

 Якщо проведення опису переривається або продовжується кілька днів, приміщення кожний раз опечатується нотаріусом. В акті опису робиться запис про причини і час припинення опису і його відновлення, а також про стан пломб і печаток при наступному розпечатуванні приміщення.

 У кінці акта опису зазначаються прізвище, ім’я, по батькові, рік народження охоронця, якому передано на зберігання майно, найменування документа, який посвідчує його особу, номер, дата видачі, найменування установи, що видала документ, місце проживання цієї особи.

 Акт опису складається не менш ніж у трьох примірниках. Усі примірники підписуються нотаріусом, заінтересованими особами, свідками та охоронцем, якому передано на зберігання спадкове майно і якого нотаріус попереджає про кримінальну відповідальність у разі розтрати або його приховування, а також про матеріальну відповідальність за заподіяну шкоду. Один примірник акта опису видається охоронцю.

 Якщо серед спадкового майна виявляться продукти харчування, нотаріус передає їх спадкоємцям. Якщо опис проводиться без участі спадкоємців, продукти харчування довгострокового терміну зберігання передаються відповідним організаціям для реалізації. Передавання проводиться за окремим актом, який підписує, крім нотаріуса та свідків, представник організації або спадкоємець, яким передані ці продукти харчування.

 Якщо під час опису спадкового майна виявляться речі, які у зв’язку зі зносом не мають ніякої цінності, нотаріус за згодою спадкоємців або фінансового органу, якщо опис проводиться без участі спадкоємців, не включає до акта опису такі речі, а за окремим описом передає їх для знищення або на заготівельну базу утильсировини.

 Виявлені під час опису вибухові речовини і вибухові засоби, боєприпаси, зброя (холодна, вогнепальна, пневматична), спеціальні засоби самооборони, заряджені речовинами сльозогінної та дратівної дії передаються нотаріусом за окремим описом органам внутрішніх справ.

 Якщо під час вжиття заходів щодо охорони спадкового майна нотаріусом виявлені грошові суми (цінні папери), що залишилися після померлого, вони вносяться на відповідні рахунки для обліку депозитних сум нотаріуса чи до банківської установи, про що виписується відповідна квитанція. Квитанція підшивається до спадкової справи.

 Зберігання спадкового майна в депозиті нотаріуса чи банківської установи здійснюється за рахунок спадкоємців.

 Якщо під час опису виявлено золото, платина, срібло, метали іридієво-платинової групи у будь-якому вигляді, іноземна валюта і виражені в іноземній валюті або монетарних металах платіжні документи, вироби із срібла, монетарних металів, дорогоцінного каміння, а також дорогоцінне каміння і перли, вони здаються до банківської установи на зберігання за окремим описом.

 Перед тим як передати зазначені цінності на зберігання до установи банку, нотаріус реєструє їх у Книзі обліку цінностей при вжитті заходів щодо охорони спадкового майна.

 Ордени, медалі, нагрудні знаки, а також документи про нагородження за наявності спадкоємців залишаються у сім’ї спадкодавця.

 За згодою спадкоємців державні нагороди можуть бути передані на тимчасове або постійне зберігання до музеїв. Державні нагороди передаються музеям на підставі рішення Комісії державних нагород та геральдики при Президентові України за наявності відповідного клопотання музейного закладу.

 Передані до музеїв на постійне зберігання державні нагороди спадкоємцям померлого не повертаються.

 У разі відсутності спадкоємців державні нагороди і документи про нагородження передаються на зберігання державі (стаття 18 Закону України «Про державні нагороди України»).

 Цінні рукописи, літературні твори, листи тощо, що мають історичне та наукове значення, включаються до акта опису та передаються на зберігання спадкоємцям. Якщо спадкоємців немає, нотаріус передає документи на зберігання за окремим описом до відповідних організацій (інститут, музей тощо) у порядку, передбаченому чинним законодавством.

 При виявленні у складі спадкового майна об’єктів, які перебувають на державному обліку як пам’ятки історії і культури, нотаріус повідомляє про це відповідні органи охорони пам’яток історії та культури.

 Ощадні книжки, заставні на речі спадкодавця, що знаходяться в ломбарді тощо, передаються на зберігання спадкоємцям, а якщо спадкоємців немає – зберігаються у нотаріуса.

**Джерела**: [2]; [4]; [5]; [6]; [7]; [12].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Підстави для вжиття заходів щодо охорони спадкового майна.
2. Строки вжиття заходів щодо охорони спадкового майна.
3. Відповідальність охоронцяспадкового майна.
4. Особливості передачі на зберігання зброї та спеціальних засобів

самооборони.

1. Порядок реєстрації цінностей, що передаються на зберігання до установи

банку.

**Тема 6.**

**Методичні рекомендації**

При вивченні даної теми студент повинен ознайомитися з положеннями статей 68, 69 Закону України «Про нотаріат», Главою 10 Розділу ІІ Порядку вчинення нотаріальних дій нотаріусами України та Додатком № 25 до Правил ведення нотаріального діловодства.

 Свідоцтво про право на спадщину видається нотаріусом на підставі заяви спадкоємців, які прийняли спадщину. При цьому, у разі спадкування за заповітом необхідно мати на увазі коло осіб, які є спадкоємцями за законом і за якими, незалежно від змісту заповіту, зберігається право отримати певну частку у спадщині. Це:

* малолітні, неповнолітні, повнолітні непрацездатні діти спадкодавця,

непрацездатна вдова (вдівець) та непрацездатні батьки мають право спадкувати незалежно від змісту заповіту;

* коло спадкоємців, які мають право на обов’язкову частку у спадщині,

розширеному тлумаченню не підлягає;

* заповідач не може позбавити права на спадкування осіб, які мають право

на обов’язкову частку у спадщині;

* чинність заповіту щодо таких осіб встановлюється на час відкриття

спадщини;

* положення статті 1224 ЦК України щодо усунення від права на

спадкування на таких спадкоємців поширюється;

* розмір обов’язкової частки у спадщині встановлюється ЦК України;
* зміна розміру обов’язкової частки в бік збільшення неможлива,

зменшення розміру частки може відбуватися лише за рішенням суду;

* до обов’язкової частки у спадщині зараховується вартість речей

звичайної домашньої обстановки та вжитку, вартість заповідального відказу, встановленого на користь особи, яка має право на обов’язкову частку, а також вартість інших речей та майнових прав, які перейшли до неї як до спадкоємця;

* будь-які обмеження та обтяження, встановлені у заповіті для спадкоємця,

який має право на обов’язкову частку у спадщині, дійсні лише щодо тієї частини спадщини, яка перевищує його обов’язкову частку;

* право на обов’язкову частку носить особистий характер, а тому не

переходить по спадковій трансмісії;

* спадкоємець на обов’язкову частку, має право, а не обов’язок прийняти

спадщину або відмовитись від її прийняття;

* відмова від прийняття спадщини спадкоємцем, який має право на

обов’язкову частку може бути лише «безадресною».

 Як уже зазначалось, стаття 1241 ЦК України відносить до осіб, які мають право на обов’язкову частку непрацездатних осіб – повнолітніх непрацездатних дітей спадкодавця, непрацездатну вдову (вдівця), або непрацездатних батьків. При вирішенні питання щодо можливості закликання особи до спадкування як обов’язкового спадкоємця викликає певні складнощі визначення поняття «непрацездатність», як ознаки певного кола осіб, котрі мають право на обов’язкову частку в спадщині. Чинне законодавство чітко не визначає, яких осіб слід відносити до непрацездатних, однак аналіз відповідних цивільно-правових норм дає підстави стверджувати, що до непрацездатних повнолітніх осіб, які мають право на обов’язкову частку в спадщині, відносяться такі категорії осіб:

* особи, які досягли встановленого законом пенсійного віку (стаття 26

ЗаконуУкраїни «Про загальнообов’язкове державне пенсійне страхування»);

* інваліди будь-якої групи інвалідності (стаття 2 Закону України «Про

основи соціальної захищеності інвалідів в Україні» дає визначення інваліда, як особи зі стійким розладом функції організму, зумовленим захворюванням, наслідком травм або з уродженими дефектами, що призводить до обмеження життєдіяльності, до необхідності в соціальній допомозі і захисті. Інвалідність як міра втрати здоров’я визначається шляхом експертного обстеження в органах медико-соціальної експертизи Міністерства охорони здоров’я України. Слід мати на увазі, що датою встановлення інвалідності вважається день надходження до таких органів документів, необхідних для огляду хворого).

 При видачі свідоцтва про право на спадщину за заповітом нотаріус має обов’язково з’ясувати наявність спадкоємців, які мають право на обов’язкову частку у спадщині і які подали заяву про її прийняття або вважаються такими, що прийняли спадщину і не подали заяву про відмову від прийняття спадщини (малолітні, неповнолітні діти спадкодавця, недієздатні, обмежено дієздатні спадкоємці першої черги, а також спадкоємці першої черги, які проживали на час відкриття спадщини разом зі спадкодавцем і є непрацездатними за віком або станом здоров’я).

 Нотаріус має пояснити спадкоємцю, який має право на обов’язкову частку в спадщині, його право на одержання належної частки спадщини. Спадкоємець може відмовитися від права на обов’язкову частку в спадщині шляхом подачі заяви нотаріусу про те, що зі змістом заповіту він ознайомлений, зміст статті 1241 ЦК України йому роз’яснено і він не претендує обов’язкової частки у спадщині.

 При визначенні розміру обов’язкової частки нотаріус має враховувати, що частиною першою вищевказаної статті ЦК України встановлено, що обов’язкова частка у спадщині визначається незалежно від змісту заповіту у розмірі половини частки яка належала б кожному із спадкоємців у разі спадкування за законом. При визначенні розміру обов’язкової частки у спадщині нотаріус враховує всіх спадкоємців за законом, які могли б бути закликані до спадкування, якби порядок спадкування не було б змінено заповідачем (в тому числі і спадкоємців, які б мали спадкувати за правом представлення). Нотаріус пропонує як спадкоємцю за заповітом, так і спадкоємцю, який має право на обов’язкову частку в спадщині, сказати у своїх заявах про прийняття спадщини всіх спадкоємців за законом, а також самостійно, в межах наданих йому повноважень, вживає заходів до встановлення кола спадкоємців першої черги.

 При визначенні розміру обов’язкової частки враховується все спадкове майно, як заповідане, так і те, що неохоплене заповітом, а також речі звичайної домашньої обстановки та вжитку. До складу майнового майна входить і право на вклад у банку (фінансовій установі) незалежно від того, зроблено розпорядження у заповіті чи безпосередньо у фінансовій установі.

 Якщо заповідана лише частина спадкового майна, обов’язкова частка визначається, виходячи із вартості всього спадкового майна, але виділяється обов’язковому спадкоємцю з тієї частки спадкового майна, що залишалася поза заповітом. Якщо частка майна, що залишилась не заповіданою, менша порівняно з розміром обов’язкової частки у спадщині, обов’язковий спадкоємець отримує частку, якої не вистачає, із заповіданої частини спадкового майна.

 Визначивши розмір обов’язкової частки, перевіривши шляхом витребування відповідних документів, факт родинних відносин спадкодавця та обов’язкового спадкоємця, а також перевіривши непрацездатність цього спадкоємця, нотаріус видає такому спадкоємцю свідоцтво про право на спадщину за законом, а спадкоємцеві за заповітом – свідоцтво про право на спадщину за заповітом.

**Джерела**: [4]; [5]; [6]; [7]; [9]; [14]; [15].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Які із нижче наведених тверджень є правильними:
* спадкодавець може позбавити право на спадкування осіб, які мають

право на обов’язкову частку в спадщині;

* чинність заповіту щодо осіб, які мають право на обов’язкову частку у

спадщині, встановлюється на час відкриття спадщини;

* при визначенні розміру частки у спадщині не враховуються спадкоємці,

які мають право спадкувати в порядку представлення;

* розмір обов’язкової частки у спадщині може бути збільшений або

зменшений судом;

* при видачі свідоцтва про право на спадщину обов’язковому спадкоємцю

нотаріус зобов’язаний перевірити як факт родинних відносин, так і факт непрацездатності цього спадкоємця.

**Тема 7.**

**Методичні рекомендації**

Вивчаючи дану тему студент повинен звернути увагу і ознайомитися з проблемними питаннями, що виникають у нотаріальній практиці при оформленні спадкових прав на окремі об’єкти, що входять до складу спадщини.

 У контексті спадкування майнових прав інтелектуальної власності (далі за текстом – ІВ) на об’єкти права ІВ спеціальне законодавство в одних випадках лише уточнює відповідні права (щодо об’єктів промислової власності), а в інших – навпаки, по-суті розширює, надаючи спадкоємцям додаткові можливості в реалізації майнових прав ІВ (щодо об’єктів авторського права і суміжних прав). Право ІВ – це право особи на результат інтелектуальної, творчої діяльності або на інший об’єкт права ІВ, визначений цим Кодексом та іншим законом (стаття 418 ЦК України). Право ІВ становлять особисті немайнові права ІВ та (або) майнові права інтелектуальної власності, зміст яких щодо певних об’єктів цього права визначається ЦК України та іншими законами.

 Особистими немайновими правами ІВ є:

1. право на визнання людини творцем (автором, виконавцем, винахідником

тощо) об’єкта права ІВ;

1. право перешкоджати будь-якому посяганню на право ІВ, здатному

завдати шкоди честі чи репутації творця об’єкта права ІВ;

1. інші особисті немайнові права ІВ, встановлені законом.

Особисті немайнові права ІВ належать творцеві об’єкта права ІВ. У

випадках, передбачених законом, особисті немайнові права ІВ можуть належати іншим особам. Особисті немайнові права ІВ не залежать від майнових прав ІВ. Особисті немайнові права ІВ не можуть відчужуватися (передаватися), за винятками, встановленими законом.

 Майновими правами ІВ є:

1. право на використання об’єкта права ІВ;
2. виключне право дозволяти використання об’єкта права ІВ;
3. виключне право перешкоджати неправомірному використанню об’єкта

права ІВ, в тому числі забороняти таке використання;

1. інші майнові права ІВ, встановлені законом.

Законом можуть бути встановлені винятки та обмеження в майнових правах

ІВ за умови, що такі обмеження та винятки не створюють істотних перешкод для нормальної реалізації майнових прав ІВ та здійснення законних інтересів суб’єктів цих прав. Майнові права ІВ можуть відповідно до закону бути вкладом до статутного капіталу юридичної особи, предметом договору застави та інших зобов’язань, а також використовуватися в інших цивільних відносинах.

 Умовно об’єкти ІВ можна поділити на дві групи. До першої групи відносяться об’єкти промислової власності (винаходи, корисні моделі, промислові зразки, товарні знаки, торгові марки тощо). Другу групу складають авторські та суміжні права (твори науки, літератури і мистецтва, аудіо та відеопродукція, програми та бази даних тощо).

 Суть правової охорони об’єктів промислової власності полягає у створенні державою системи експертних установ (Український інститут промислової власності), що здійснюють технічну експертизу результатів творчої діяльності людини на розпорядження результатами своєї творчої діяльності, відображеної у поданій заявці, шляхом набуття майнових прав інтелектуальної власності, в тому числі право на захист своїх прав у суді протягом встановленого законодавством строку. У разі успішного проходження експертизи та сплати відповідних зборів і державного мита, відомості про результат інтелектуальної та творчої діяльності людини реєструють у відповідному державному реєстрі та публікують в офіційному бюлетені, а з моменту публікації цих відомостей автор (або вказана у заявці особа) набуває майнові права інтелектуальної власності на об’єкт права промислової власності і отримує правовстановлюючий документ: патент на винахід або корисну модель, промисловий зразок, свідоцтво на знак для товарів та послуг (у визначенні ЦК України – торговельна марка).

 Суть правової охорони авторського та суміжного права полягає у встановленні державою правового режиму презумпції авторства. Для виникнення і здійснення авторського права не вимагається реєстрація твору чи будь-яке інше спеціальне його оформлення, а також виконання будь-яких інших формальностей.

 Якщо об’єктами промислової власності захищається зміст результату творчої та інтелектуальної діяльності людини, то об’єктами авторського права захищається форма творчої діяльності людини. Охороняючи об’єкти промислової власності, держава проводить експертизу і сповіщає суспільство про зміст результатів творчої діяльності творців. Охороняючи об’єкти авторського права, держава пропонує, а не зобов’язує,зареєструвати форму результату творчої діяльності з метою депонування, при цьому сповіщає суспільство лише про сам факт реєстрації, не розкриваючи форми.

 Відповідно до частини 5 статті 11 Закону України «Про авторське право та суміжні права», суб’єкт авторського права для засвідчення авторства (авторського права) на оприлюднений чи не оприлюднений твір, факту і дати опублікування твору чи договорів, які стосуються права автора на твір, у будь-який час протягом строку охорони авторського права може зареєструвати своє авторське право у відповідних державних реєстрах. Державна реєстрація авторського права і договорів, які стосуються права автора на твір, здійснюється Установою відповідно до затвердженого Кабінетом Міністрів України порядку. Установа складає і періодично видає каталоги всіх державних реєстрацій. За підготовку Установою до державної реєстрації авторського права і договорів, які стосуються права автора на твір, сплачуються збори, розміри яких визначаються Кабінетом Міністрів України. Про реєстрацію авторського права на твір Установою видається свідоцтво. За видачу свідоцтва сплачується державне мито, кошти від сплати якого перераховуються до Державного бюджету України. Розмір і порядок сплати державного мита за видачу свідоцтва визначаються законодавством. Такою Установою є державне підприємство Українське агентство з авторських і суміжних прав.

 Згідно чинного законодавства про нотаріат, при видачі свідоцтва про право на спадщину нотаріус вимагає документальне підтвердження прав на спадкове майно, яке переходить до спадкоємця. В контексті даної вимоги слід чітко окреслити документи, на підставі яких нотаріус має право включити майнові права ІВ на об’єкти права ІВ до свідоцтва про право на спадщину за законом чи за заповітом. Щодо об’єктів промислової власності, то це є виписки з наступних державних реєстрів:

* Державний реєстр патентів України на винаходи;
* Державний реєстр свідоцтв України на знаки для товарів і послуг;
* Державний реєстр патентів України на промислові зразки;
* Державний реєстр України топографій інтегральних мікросхем;
* Державний реєстр деклараційних патентів України на корисні моделі;
* Державний реєстр деклараційних патентів України на секретні корисні

моделі;

* Державний реєстр патентів і деклараційних патентів України на секретні

винаходи.

 Щодо Державного реєстру патентів і деклараційних патентів на винаходи і корисні моделі, то нормами положень про дані реєстри не передбачається надання виписки(щодо всіх інших реєстрів такий запит може подати будь-яка особа). Проте у зв’язку з відкриттям спадщини все ж слід звернутися до Державного департаменту інтелектуальної власності щодо надання щонайменше інформації, яка би дозволяла ідентифікувати особу спадкодавця і майнові права інтелектуальної власності, що їй належали.

 Вважається, що власником майнових прав інтелектуальної власності є особа (фізична або юридична), вказана у графі «Власник» такої виписки з Держреєстру. При цьому слід зауважити на первинному правовстановлюючому документі завжди буде стояти ім’я останнього власника, у контексті даного дослідження – спадкодавця.

 Щодо об’єктів авторського права, виходячи з суті презумпції авторства, нотаріус не може ідентифікувати і описати у свідоцтві про спадщину об’єкти авторського права (крім зареєстрованих в ДП УААСП»). Власне для такої ідентифікації необхідно подати два запити до Державного департаменту інтелектуальної власності щодо двох реєстрів:

1. Державного реєстру свідоцтв про реєстрацію авторського права на твір

(аби встановити факт реєстрації спадкоємцем);

1. Державного реєстру та Державного реєстру договорів, які стосуються

права автора на твір (аби з’ясувати, чи не передано майнові права на зареєстрований твір іншим особам).

 По суті, лише на підставі відповіді з даних реєстрів нотаріус може включити майнові права ІВ на об’єкт авторського права до свідоцтва про спадщину, але знову ж таки постає питання з оцінкою.

 У разі смерті засновника (учасника) господарського товариства передусім

слід визначитися з тим, що буде спадкуватися, тобто з об’єктом, який буде входити до складу спадщини, в теорії розглядалися такі варіанти спадкування:

 - право на участь у товаристві;

* право на частку в статутному (складеному капіталі);
* корпоративних прав учасника товариства.

Право на участь у товаристві визначене статтею 100 ЦК України як особисте

немайнове право, яке не може окремо передаватися іншій особі. У зв’язку із зазначеним одразу постає питання про можливість його передання в сукупності з іншими правами, а якщо така можливість існує, то з якими саме. Не вирішує цього питання і частина 1 статті 1219 ЦК України, в якій зазначається, що не входять до складу спадщини право на участь у товаристві, якщо інше не встановлено законом або установчими документами.

 Корпоративні права об’єктом спадкування безпосередньо бути не можуть, оскільки до спадкоємців вони безумовно не переходять. Спадкоємець може набути корпоративних прав (прав учасника господарського товариства) лише за згодою інших учасників на його вступ до товариства. Якщо корпоративні права втілено в акції (тобто, коли йдеться про спадкування прав акціонера), то об’єктом виступає акція як цінний папір.

 Таким чином найприйнятнішим є спадкування права на частку у статутному (складеному) капіталі.

Отже, можна підсумувати:

* якщо корпоративні права втілені в акції, то спадкуватимуться акції;
* якщо корпоративні права такого втілення не набули (права учасників інших господарських товариств), то спадкується частка у статутному (складеному) капіталі.

Акції як об’єкт цивільних прав та цінний папір успадковується, і до спадкоємців акціонера переходять усі права, що надаються нею. Тобто спадкоємці стають акціонерами (учасниками акціонерного товариства), а значить, до них переходять як майнові так і немайнові права участі у товаристві (корпоративні права). При цьому немає ніяких розбіжностей між спадкуванням акцій та інших речей.

Частка у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю переходить до спадкоємця фізичної особи, якщо статутом товариства не передбачено що такий перехід допускається лише за згодою інших учасників товариства. Розрахунки зі спадкоємцями учасника, які не вступили до товариства, здійснюється відповідно до положень ст. 148 ЦК України.

У випадках якщо спадкоємець не виявив згоди вступити до товариства або інші учасники товариства не надали згоди на перехід до спадкоємця частки у статутному капіталі товариства, у спадкоємця виникає право вимагати сплати йому частку майна товариства, пропорційну частці померлого. В такій ситуації частка в статутному капіталі не переходить до спадкоємця, а натомість переходить право майнової вимоги.

**Джерела**: [2]; [5]; [6]; [12]; [15]; [16].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Порядок спадкування та оформлення прав на нерухоме майно.
2. Перерахувати майнові права інтелектуальної власності, які спадкуються.
3. З яких державних реєстрів мають бути отримані виписки для підтвердження права спадкодавця на об’єкт промислової власності.
4. Дані яких реєстрів використовуються нотаріусами при визначенні майнових прав інтелектуальної власності на об’єкт авторського права.
5. Акції як об’єкт спадкування.
6. Спадкування частки в статутному капіталі.

**СПИСОК ДЖЕРЕЛ**

1. Конституція України: Прийнята Верховною радою України 28.06.1996 р. / Відомості Верховної Ради України, 1996. – № 30. – Ст.141.

2. Цивільний кодекс України / Відомості Верховної Ради України, 2003. – № 40.– С. 356.

3. Сімейний кодекс України / Відомості Верховної Ради України. 2002. – № 21 – С. 135.

4. Про нотаріат: Закон України від 2 вересня 1993 року № 3425-ХІІ / Відомості Верховної Ради України, 1993. – № 39.– С. 383.

 5. Порядок вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, затверджений наказом Міністерства юстиції України від 22 лютого 2012 року № 296/5 / Офіційний вісник України. – 2012. – № 17. – С. 632.

6. Правила ведення нотаріального діловодства, затверджені наказом Міністерства юстиції України від 22 грудня 2010 року / Офіційний вісник України. – 2015. – № 24. – С. 714.

7. Про державне мито: Декрет Кабінету Міністрів України від 21 січня 1993 року № 7/93 / Відомості Верховної Ради України, 1993. – № 13.– С. 113.

8. Інструкція про порядок обчислення та справляння державного мита, затвердженого наказом Міністерства фінансів України від 7 липня 2012 року № 811 / Офіційний вісник України. – 2012. – № 74. – С. 3011.

9. Положення про спадковий реєстр, затверджене наказом Міністерства юстиції України від 7 липня 2011 року № 1840/5 / Офіційний вісник України. – 2005. – № 15. – С. 798.

10. Порядок ведення Єдиного реєстру спеціальних бланків нотаріальних документів, затверджений наказом Міністерства юстиції України від 4 листопада 2009 року № 2053/5 / Офіційний вісник України. – 2004. – № 28. – С. 1929.

11. Радзієвська Л.К. Нотаріат в Україні: навч. Посібник / Л.К.Радзієвська – К.: Юрінком Інтер. –2008. – 528 с.

12. Нікітін Ю.В. Нотаріат в Україні: навч. посіб. / Ю.В. Нікітін – К.: КНТ. – 2009. – 632 с.

 13. Нотаріат в Україні: законодавство, суд. Практика / Міністерство юстиції України: за заг. ред.. Л.В.Єфіменка. – К.: Юрінком Інтер, 2009. – 400 с.

 14. І.В.Жилінкова. Актуальні питання спадкового права України / І.В. Жилінкова. – КСИЛОН. 2009. – 148 с.

 15. Носік В.В., Спасібо-Фатєєва І.В., Жилінкова І.В., Печений О.П. Проблемні питання нотаріальної практики. – Х., 2008. – 96 с.

 16. Новий Цивільний Кодекс України: проблемні питання застосування. – К.: Поліграф-Експрес, 2008. – 138 с.

 17. Про судову практику у справах про спадкування: Постанова Пленуму Верховного Суду України від 30 травня 2008 року № 7. [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://zakon4.rada.ua/laws/show/v-753740-13.